

# ORGANIZACIÓN MUNDIAL DEL COMERCIO

WT/WGTI/W/150  
7 de octubre de 2002

(02-5398)

**Grupo de Trabajo sobre la Relación  
entre Comercio e Inversiones**

Original: inglés

## COMUNICACIÓN DE LA INDIA

Se ha recibido de la Misión Permanente de la India la siguiente comunicación, de fecha 2 de octubre de 2002.

### OPINIONES SOBRE MODALIDADES DE COMPROMISOS PREVIOS AL ESTABLECIMIENTO BASADOS EN UN ENFOQUE DE LISTAS POSITIVAS DEL TIPO PREVISTO EN EL AGCS<sup>1</sup>

1. En el documento sobre "no discriminación" (WT/WGTI/W/149) presentado por la India se exponen ya sus ideas sobre las diferencias básicas entre el concepto de "presencia comercial" en el marco del AGCS y el concepto de inversión. Dado el complejo carácter de las corrientes de capital y las inversiones, la aplicación del principio de no discriminación -tal como existe en las esferas de los bienes y los servicios- a las inversiones no es factible ni conveniente, ya que limitaría sustancialmente la flexibilidad y el margen de adopción de políticas de que disponen los países en desarrollo.
2. A menudo se aduce que la estructura del AGCS prevé una flexibilidad sustancial para los países en desarrollo al permitirles liberalizar progresivamente. Ahora bien, la cuestión no es tan directa como con frecuencia se presenta. Si bien se permite a los países en desarrollo una apertura progresiva, los países desarrollados limitan el acceso a los mercados de los países en desarrollo mediante exenciones de la obligación de trato NMF.
3. El concepto de trato nacional previo al establecimiento, como tal, no existe en el AGCS. Sólo se recibe trato nacional en la medida en que los Miembros hayan contraído compromisos. Como se indica en un documento de la Secretaría (WT/WGTCP/W/114, párrafo 42), "conviene recordar que el trato nacional no constituye una norma de aplicación general en el AGCS sino que depende de la aceptación de un compromiso sectorial específico y de todas las condiciones y cualificaciones conexas".
4. En casi todos los acuerdos internacionales sobre inversiones el trato nacional se aplica por lo general únicamente en la etapa posterior al establecimiento. Sólo se sabe de dos países (los Estados

---

<sup>1</sup> Los Miembros se hallan en un proceso de aprendizaje en el Grupo de Trabajo sobre la Relación entre Comercio e Inversiones, de conformidad con el mandato impartido en los párrafos 20 a 22 de la Declaración Ministerial de Doha, leída conjuntamente con la declaración hecha por el Presidente en la Conferencia Ministerial. El presente documento es una contribución al proceso de aprendizaje, sin perjuicio de la posición de la India en cuanto a la necesidad de establecer un marco multilateral sobre las inversiones en la OMC. La India se reserva el derecho de volver sobre la cuestión cuando amplíe sus conocimientos técnicos al respecto.

Estados Unidos y el Canadá) que insistan en incluir disposiciones sobre "trato nacional previo al establecimiento" en sus tratados bilaterales sobre inversiones. Excepto en el caso del tratado bilateral recientemente negociado entre el Japón y Corea, todos los demás acuerdos que contienen disposiciones sobre trato nacional previo al establecimiento se han concluido esencialmente en el contexto de acuerdos comerciales regionales o son acuerdos en los que participan los Estados Unidos o el Canadá. En un documento de la UNCTAD sobre el trato nacional se citan palabras de Patrick Juillard en el sentido de que, en el contexto de las inversiones, la extensión del trato nacional de la etapa posterior a la etapa previa al establecimiento se ha considerado en muchos países una "revolución".

5. El trato nacional previsto en los tratados bilaterales sobre inversiones, cuyo número excede de 2000, está sujeto a las normas y reglamentaciones del país receptor y, excepto en los casos muy excepcionales ya mencionados, se aplica únicamente en la etapa posterior al establecimiento. Los países receptores conservan su derecho a establecer normas y reglamentaciones sobre las inversiones extranjeras o modificar las existentes. La disponibilidad de ese margen de adopción de políticas es la principal dimensión del desarrollo. Son muchas las delegaciones que se han referido a ese importante aspecto en sus intervenciones en el Grupo de Trabajo.

6. Las corrientes de inversiones dirigidas a ciertos países sin que se garantice el trato nacional para las inversiones o los inversores son sustanciales. Esas corrientes de inversiones han tenido lugar sobre la base de otras consideraciones: tamaño del mercado del país receptor, condiciones macroeconómicas en el país receptor, disponibilidad de personal cualificado e insumos, etc.

7. En la mayoría de los tratados bilaterales sobre inversiones se otorga trato nacional a la inversión, en tanto que a los inversores se les concede únicamente trato NMF. A veces, una parte contratante otorga a los nacionales de la otra parte contratante trato nacional "con respecto a sus actividades relacionadas con las inversiones en su territorio". ¿No es cierto que en esos casos el trato nacional no se otorga a los inversores *en sí* sino sólo en la medida en que esos inversores realizan actividades específicas relacionadas con las inversiones en el país receptor, inversiones que han entrado en dicho país de conformidad con sus leyes y reglamentos?

8. Cuando ciertos instrumentos internacionales prevén el otorgamiento de trato nacional en la etapa de entrada, es decir, en la etapa previa al establecimiento, esos instrumentos "no son vinculantes" y sólo abarcan a las "inversiones", no a los "inversores".

9. Algunos acuerdos comerciales regionales que abarcan etapas avanzadas de integración contienen disposiciones vinculantes en materia de trato nacional y trato NMF. El TLCAN, por ejemplo, prevé el otorgamiento de trato nacional a los inversores y las inversiones de otra parte contratante con respecto al "establecimiento, adquisición, ampliación, gestión, realización, explotación y venta u otro tipo de disposición de las inversiones". ¿Pueden servir esos pocos casos -todos ellos en el contexto de iniciativas de integración regional avanzadas- de modelo a imitar en la OMC, cuyos Miembros son en su mayoría países en desarrollo de bajos ingresos y países menos adelantados, con distintos antecedentes económicos y de otro tipo y en diferentes etapas de desarrollo?

10. ¿Y qué decir de la cuestión del trato nacional a nivel subcentral? A este respecto, en un documento de la UNCTAD sobre el trato nacional se plantea la cuestión de "si una autoridad subnacional tiene que otorgar ese trato preferencial a los inversores extranjeros sobre la base de la norma de trato nacional, independientemente del trato que dispense a los inversores no pertenecientes a su subdivisión". Refiriéndose a los tratados bilaterales sobre inversiones de los Estados Unidos, en el documento de la UNCTAD se dice lo siguiente:

"En los tratados bilaterales sobre inversiones de los Estados Unidos se otorga a las inversiones y los inversores extranjeros un trato no menos favorable que el dispensado a los inversores de otros Estados de los Estados Unidos. Un inversor extranjero ha de ser tratado por una autoridad subnacional de los Estados Unidos como si fuera un inversor de otra jurisdicción subnacional de los Estados Unidos a efectos del cumplimiento de las disposiciones en materia de trato nacional. Así pues, si el estado subnacional receptor ofrece trato preferencial a los inversores locales y no hace extensivo ese trato a los inversores no pertenecientes a ese Estado, el inversor extranjero no podrá invocar el trato nacional para obtener preferencias similares."

11. La cuestión obvia que se plantea es cuáles deben ser las modalidades de trato de las autoridades subnacionales con poderes constitucionales para establecer normas y reglamentaciones relacionadas con las inversiones extranjeras.

12. A diferencia de los bienes y servicios, las inversiones entrañan esencialmente movimiento de capital, que tiende a circular de diversas maneras del país de origen a terceros países y a los países receptores. Dado el complejo carácter de las corrientes de capital/inversiones, el establecimiento de normas vinculantes sobre "compromisos previos al establecimiento" no es factible ni necesario. Los países en desarrollo tienen que conservar su capacidad para seleccionar y encauzar la inversión extranjera directa de acuerdo con sus intereses y prioridades nacionales. La buena acogida dispensada a los tratados bilaterales sobre inversiones en todo el mundo se debe precisamente a la flexibilidad que permiten al país receptor, al mismo tiempo que otorgan la necesaria protección a los inversores extranjeros.

---